

Burgerlijke zaken over 2014
Zaaknummer: KG 66404/2013
Vonnisdatum: 10 februari 2014

HET GERECHT IN EERSTE AANLEG VAN CURAÇAO

vonnis in kort geding in de zaak van:

1. [REDACTED]
 2. [REDACTED]
- beiden wonende in Curaçao,
eisers,
gemachtigde: [REDACTED]

tegen

de openbare rechtspersoon

Land Curaçao,
gevestigd in Curaçao,
gedaagde,
[REDACTED]

Partijen worden hierna respectievelijk [REDACTED] en het Land genoemd. [REDACTED]
worden gezamenlijk eisers genoemd.

1. Het verloop van de procedure

1.1 Het verloop van de procedure blijkt uit:

- het inleidend verzoekschrift van 8 januari 2014, met bewijsstukken;
- de ter griffie ingediende producties zijdens het Land;
- de aantekeningen van de behandeling van 27 januari 2014, waar partijen het woord hebben gevoerd aan de hand van door hen overgelegde pleitnotities en waar zij op elkaars stellingen hebben gereageerd. Zijdens eisers is een akte tot eiswijziging overgelegd.

1.2 Vonnis is bepaald op heden.

2. De feiten

Op grond van de niet of onvoldoende weersproken stellingen en de overgelegde producties wordt uitgegaan van de navolgende feiten:

2.1 Bij landsbesluit van 4 januari 2011 zijn eisers tot leden van het bestuur van de stichting Fundashon Wegá di Number Kòrsou (hierna: FWNK) benoemd.

2.2 Bij brief van 18 juni 2013 stelt de Minister van Economische Ontwikkeling (hierna: de Minister) SBTNO op de hoogte van het voornemen over te gaan tot ontslag van de leden van het bestuur van FWNK (hierna: de leden).

2.3 In een advies van de Stichting Bureau Toezicht en Normering Overheidsentiteiten (hierna: SBTNO) van 19 juli 2013 staat voor zover van belang:

“(…) Op grond hiervan heeft de Minister danwel de Raad van Ministers de SBTNO als adviseur corporate governance, middels schrijven d.d. 18 juni 2013(…) benaderd met het verzoek om advies ten aanzien van het voornemen tot ontslag verlening aan de leden van het bestuur van de FWNK.

In voornoemd schrijven wordt in het kort het volgende gesteld met betrekking tot het voorgenomen ontslag van de bestuurders/bestuurleden:

- a. Er zijn in strijd met de artikelen 2.1 en 2.4 van de Code geen begroting, activiteitenplan, jaarverslag/jaarrekening, bestuursreglement opgesteld;
- b. De statuten zijn nog niet in overeenstemming gebracht met de Code;
- c. Door de minister gestelde vragen en informatie zijn niet afdoende beantwoord dan wel verstrekt;
- d. Bij bepaalde bestuursleden is er mogelijk sprake van belangenverstremming;
- f. Het bestuur geniet niet het vertrouwen van de Regering;
- g. Het bestuur voert een rechterlijke vonnis niet uit.

(…)

Geconcludeerd kan worden dat de gezamenlijk door de minister naar voren gebrachte gronden dan wel feiten grondslag kunnen opleveren voor ontslag van de bestuursleden. Gelet op het voorgaande dan wel het ontbreken van de onderliggende stukken en in het bijzonder dat de leden van het bestuur nog niet in de gelegenheid zijn gesteld op het voorgenomen ontslag te reageren dan wel in deze zijn gehoord, heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen ontslagen van de leden van het bestuur van FWNK.(…)”

2.4 Bij schrijven van 5 augustus 2013 heeft de Minister het voornemen tot ontslag van de leden opnieuw voorgelegd aan SBTNO.

2.5 In een advies van SBTNO aan de Raad van Ministers van 23 augustus 2013 staat voor zover van belang:

“(…) In het schrijven van 5 augustus heeft de Minister (…) ook andere punten naar voren gebracht als grondslag voor het voorgenomen ontslag waaronder:

- dat het bestuur constant confrontatie zoekt;
- dat de chaos in de administratie door bestuur zelf is gecreëerd dan wel in stand worden gehouden;
- dat het bestuur op de hoogte is dat nummerverkoop via sms niet volgens de regel is en geen actie heeft ondernomen.

Deze punten zijn echter in het schrijven van 23 juli 2013 niet aan het bestuur als ontslag gronden voorgelegd en zullen dan ook vooralsnog niet als ontslag gronden kunnen worden gebruikt, (…) Zoals reeds gesteld dient de Minister het bestuur ook t.a.v. het voorgaande te horen. (…) Indien het voorgaande vast komt te staan levert dit in samenhang met de overige feiten dan wel gronden voldoende grondslag op voor ontslag

van de overige leden van bestuur en heeft de adviseur dan geen zwaarwegende bezwaren tegen het voorgenomen ontslag.(...)

1. de adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen het ontslag van de bestuursleden van de FWNK die tevens vergunninghouder zijn;
(...)

3. de adviseur heeft vooralsnog zwaarwegende bezwaren tegen het ontslag van de bestuursleden niet zijnde vergunninghouders;

4. indien de Minister dan wel de Regering van het advies van de adviseur afwijkt dient dit te geschieden met inachtneming van het derde lid van artikel 10 van de Verordening;
(...).”

2.6 Op 16 september 2013 hebben eisers bij de Minister hun verweerschrift - inhoudende antwoorden op de door de Minister gestelde vragen - ingediend.

2.7 In een ondertekend schrijven van 19 september 2013 van de Minister aan de Raad van Ministers staat voor zover van belang:

“(...) Het proces voor het ontslaan van de zittende en benoeming van nieuwe bestuursleden voor de stichting Fundashon Wegá di Number Kòrsou (FWNK) is gaande.
(...) Hierbij verzoek ik u akkoord te gaan met de volgende twee beslispunten:

1. Onder verwijzing naar bijgevoegde verweerschriften en kopie van het advies van de SBTNO van 23 augustus 2013 (...) in te stemmen met het ontslag van de bestuursleden de heren ██████████ per heden 20 september 2013. (...)

2. Akkoord te gaan met de benoeming van mevrouw V. de Lanoy en de heer C.J.P. Casseres als bestuurslid met ingang van 23 september 2013. (...).”

2.8 In het landsbesluit van 27 september 2013, no. 13/2314, staat voor zover van belang”:

“(...) De Wnde Gouverneur van Curaçao, (...)

Heeft goedgevonden:

Artikel 1

Aan de heer ██████████ als bestuurslid van de Stichting Fundashon Wegá di Number Korsou, te ontslaan, onder dankzegging voor de door hem aan de Stichting Wegá di Number Korsou, bewezen diensten;

Artikel 2

Dit landsbesluit treedt in werking met ingang van de datum van dagtekening en werkt terug tot en met 20 september 2013;

(...).”

2.9 In het landsbesluit van 27 september 2013, no. 13/2315, staat voor zover van belang”:

“(...) De Wnde Gouverneur van Curaçao, (...)

Heeft goedgevonden:

Artikel 1

Aan de ██████████ als bestuurslid van de Stichting Fundashon Wegá di Number Korsou, te ontslaan, onder dankzegging voor de door hem aan de Stichting Wegá di Number Korsou, bewezen diensten;

Artikel 2

Dit landsbesluit treedt in werking met ingang van de datum van dagtekening en werkt terug tot en met 20 september 2013;
(...)"

2.10 In een ondertekend schrijven van 1 oktober 2013 van de Minister aan eisers staat voor zover van belang:

" (...)Gedurende de Raad van Ministers van 20 september 2013 is, conform advies van de adviseur corporate governance SBTNO, uw ontslag als bestuurslid van de Fundashon Weg a di Number Korsou geaccordeerd.

Hierbij berichten wij u dat het nodige is ondernomen ter formalisering van uw ontslag. Ik wil u hierbij verwijzen naar bijgevoegd besluit.(...)"

3. Het geschil

3.1 Eisers verzoeken het Gerecht - na wijziging van eis –

I. Bij vonnis in Kort Geding en uitvoerbaar bij voorraad, het Land te gebieden de litigieuze beschikkingen op te schorten en eisers toe te laten als bestuursleden van de FWNK, totdat eisers op rechtsgeldige wijze als bestuurslid zullen zijn ontslagen zulks onder verbeurteverklaring van een dwangsom van NAF. 1.000,00 per dag of ieder gedeelte van een dag dat het Land in gebreke mocht blijven met het door het Gerecht in deze gegeven gebod;

II. Voorts het Land te veroordelen de aan eisers toekomende maandelijkse vergoeding, te weten aan Römer NAF. 1.350,00 en aan Ider NAF. 1.300,00 gerekend vanaf september 2013 tot op heden en voorts meerbedoelde vergoeding maandelijks aan eisers door te blijven betalen totdat eisers als bestuursleden van de Fundashon Weg a di Numer Korsou op rechtsgeldige wijze zal zijn ontslagen;

III. Verder het Land te veroordelen in de kosten van deze procedure.

3.2 Tegen de achtergrond van de hiervoor weergegeven vaststaande feiten hebben eisers - zakelijk weergegeven - aan hun vordering ten grondslag gelegd dat de beslissing van het Land om eisers op de door haar aangevoerde gronden te ontslaan niet rechtsgeldig is, nu deze onrechtmatig tot stand is gekomen.

3.3 Het Land heeft verweer gevoerd en concludeert - kort gezegd - tot niet-ontvankelijk verklaring, danwel afwijzing van de vorderingen met veroordeling van eisers in de proceskosten.

3.4 Op de stellingen van partijen wordt, voor zover van belang, hierna nader ingegaan.

4. De beoordeling

4.1 Het Land heeft geen bezwaar gemaakt tegen de wijziging van eis die eisers aan het begin van de mondelinge behandeling hebben gedaan, zodat recht zal worden gedaan op de gewijzigde eis.

4.2 Vooropgesteld wordt dat het Land ter zitting heeft aangevoerd dat het spoedeisend belang van de vordering ontbreekt. Het beroep op het ontbreken van het spoedeisend belang slaagt niet. Eisers hebben mede aangevoerd een financieel belang te hebben. Voorts hebben zij gemotiveerd gesteld dat zij - ondanks het feit dat zij eind september 2013 op de hoogte zijn gesteld van het ontslag - pas op 8 januari 2014 een kort geding aanhangig hebben gemaakt bij de civiele rechter, omdat de LAR rechter zich op 5 december 2013 onbevoegd heeft verklaard. Het Gerecht acht de tussenliggende periode hierdoor verklaarbaar en niet onredelijk lang, waardoor de spoedeisendheid van de zaak uit hetgeen door eisers is gesteld en gevorderd voldoende aannemelijk is geworden.

4.3 Tussen partijen is allereerst in geschil of het besluit, waarbij eisers als bestuurder van de FWNK zijn ontslagen, in een bodemgeding stand zal houden.

4.4 Eisers stellen - in het licht van voornoemde feiten - dat het ontslagbesluit berust op een feitelijk onjuiste grondslag bestaande uit valse beschuldigingen die op geen enkele wijze nader door het Land is gesubstantieerd en verder in ieder geval niet op voldoende en juiste wijze door het Land is gemotiveerd. Volgens eisers vormen de aangedragen ontslaggronden in werkelijkheid niet de redenen voor hun ontslag, maar zijn zij door het Land aangevoerd teneinde de werkelijke ontslaggrond - namelijk het aannemen van "haar eigen mensen" - te verbloemen.

4.5 Het Land heeft als meest verstrekkend verweer aangevoerd dat het ontslag rechtmatig is genomen, nu dit zorgvuldig en conform de wet en procedurevoorschriften ingevolge de landsverordening Corporate Governance tot stand is gekomen. Naar het oordeel van de Minister zijn de feiten en gronden - welke aanleiding vormen voor het voornemen tot ontslag - genoegzaam komen vast te staan.

4.6 Blijkens de brieven van de Minister aan SBTNO van 18 juni 2013 en 5 augustus 2013 in samenhang met de adviezen van SBTNO van 19 juli 2013 en 23 augustus 2013 lagen aan het ontslag de volgende redenen ten grondslag: de statuten zijn niet in overeenstemming gebracht met de Code, er is geen begroting, activiteitenplan, jaarverslag/jaarrekening, bestuursreglement opgesteld, door de Minister gestelde vragen en informatie zijn niet afdoende beantwoord dan wel verstrekt, het bestuur geniet niet het vertrouwen van de regering en voert een door het Gerecht gewezen vonnis niet uit. Nadien zijn door de Minister de volgende nieuwe gronden aangevoerd: dat het bestuur constant confrontatie zoekt, dat het bestuur geen actie heeft ondernomen tegen het illegaal nummerverkoop via sms en dat de chaos in de administratie door bestuur zelf is gecreëerd dan wel in stand wordt gehouden.

4.7 SBTNO heeft in haar advies van 23 augustus 2013 overwogen dat indien de nieuwe gronden genoegzaam komen vast te staan, deze in samenhang met overige feiten dan wel gronden voldoende grondslag vormen voor ontslag van de overige leden van het bestuur - volgens het Land wordt hiermee bedoeld de leden die niet tevens vergunninghouders zijn, te weten eisers - en heeft de adviseur van SBTNO geen zwaarwegende bezwaren tegen het voorgenen ontslag. Het Gerecht is van oordeel dat de nieuwe gronden vooralsnog niet genoegzaam zijn komen vast te staan. Vooropgesteld zij dat eisers de meeste gronden

gemotiveerd hebben betwist. Het Land heeft nimmer gereageerd op het verweer van eisers en het definitief besluit van het Land omvat geen nadere motivering waarom - ondanks het verweer van eisers - over wordt gegaan tot hun ontslag. Hiernaast heeft het Land nagelaten het voornemen tot ontslag opnieuw voor te leggen aan SBTNO, nadat eisers hun verweer tegen de nieuwe gronden kenbaar hadden gemaakt, zodat SBTNO daarvan geen kennis heeft kunnen nemen alvorens te komen tot advisering.

4.8 Nu het Land er - mede gezien het gemotiveerd verweer van eisers - niet in is geslaagd alle redenen die zij in het geheel aan het gegeven ontslag ten grondslag heeft gelegd voldoende aannemelijk te maken, moet voorshands geoordeeld worden dat dit in de bodemprocedure geen stand zal houden.

4.9 Bovendien heeft het Land ter zitting onbetwist gesteld dat eisers geen vergunninghouders zijn, waardoor de volgende zinsnede uit het advies van SBTNO van 23 augustus 2013 op eisers toepasselijk is:
“(..).3. de adviseur heeft vooralsnog zwaarwegende bezwaren tegen het ontslag van de bestuursleden niet zijnde vergunninghouders. (...)”
De vordering tot betaling van het salaris vanaf september 2013 tot aan het moment dat eisers als bestuursleden rechtsgeldig zullen zijn ontslagen zal dan ook worden toegewezen.

4.10 Het Land heeft bezwaar gemaakt tegen de door [REDACTED] gevorderde maandelijkse vergoeding en hierbij verwezen naar productie 10 bij haar pleitnota - zijnde notulen van 11 februari 2011 van het bestuur FWNK -. In deze notulen staat voor zover van belang:
“(..). Voorzitter namens de overige leden stel voor een vergoeding van Ang. 1000,- voor elk lid en Ang. 1.350,- voor de voorzitter. De penningmeester krijgt een gasoline en autovergoeding van Ang. 300,- per maand. (...)” Nu het Land voor de hoogte van de vergoeding van Ider zelf naar deze productie verwijst, en de productie niets anders vermeldt met betrekking tot de vergoeding van Ider wordt de vordering aan Ider maandelijks NAF. 1.300,00 te voldoen, toegewezen.

4.11 Uit hetgeen hiervoor is overwogen volgt dat de vordering van eisers aan hen moet worden toegewezen. Aan de door eisers gevorderde dwangsom zal het Gerecht een maximum verbinden van NAF. 10.000,00.

4.12 Aan de vordering tot wedertewerkstelling zal het Gerecht een termijn verbinden van 10 dagen, teneinde FWNK de mogelijkheid te bieden de terugkeer binnen het bestuur op adequate wijze voor te bereiden.

4.13 Het Land zal, als de in het ongelijk gestelde partij worden veroordeeld in de kosten van deze procedure.

4.14 Hetgeen partijen verder nog naar voren hebben gebracht, kan, als in het voorgaande reeds behandeld dan wel niet ter zake dienend, buiten beschouwing blijven.

5. De beslissing

Het Gerecht:

- **veroordeelt** het Land om aan eisers te betalen de aan hen verschuldigde maandelijkse vergoeding van NAF. 1.350,00 voor [REDACTED] en NAF. 1.300,00 voor [REDACTED], vanaf september 2013 tot op heden;
- **veroordeelt** het Land aan eisers te betalen alle op het moment van dit vonnis nog te vervallen vergoedingen tot het moment dat eisers als bestuursleden van de Fundashon Wega di Number Korsou op rechtsgeldige wijze zullen zijn ontslagen;
- **veroordeelt** het Land om eisers in staat te stellen om binnen 10 dagen na betekening van dit vonnis hun werkzaamheden voor FWNK te hervatten, zulks op straffe van verbeurte van een dwangsom aan elk der eisers afzonderlijk van NAF. 1.000,00 per dag of ieder gedeelte van een dag dat het Land met het voldoen aan deze veroordeling in gebreke blijft, zulks tot een maximum van NAF. 10.000,00 per eiser.
- **veroordeelt** het Land in de kosten van dit geding aan de zijde van eisers en tot aan deze uitspraak begroot op NAF. 826,00 aan verschotten, waarin begrepen NAF. 450,00 aan griffierechten;
- **verklaart** dit vonnis uitvoerbaar bij voorraad;
- **wijst af** het meer of anders gevorderde.

Dit vonnis is gewezen door mr. C.P. van Gastel en in aanwezigheid van de griffier in het openbaar uitgesproken op 10 februari 2014.

